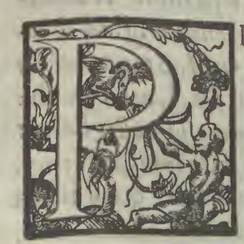
IESVS, MARIA, IOSEPH.

# IN PROCESSV IVRISFIRMAE LIC. IOANNIS FRANCISCI PASTOR CANONICI COLLEGIATÆ ALCANICII.

## Pro decreto contra la revocacion que pretende la Villa de Calanda.



ROVEYOSE Firma por la Illustrissima Corte en 14. de Deziembre de 61. a favor del Licenciado Iuan Francisco Pastor, Canonigo de la Iglesia Colegial de Alcañiz, mi parte, inhibiendo en ella a los Iurados, Concejo, y Vniversidad, singulares personas, vezinos, y habitadores de la Villa de Calanda, que de fecho, ni de otra manera indevida no le turben, ni molesten en el derecho, vso, y possession pacifica en que ha estado, y està de tener sus ganados dentro de los termi-

nos de dicha Villa, y de apacentarlos en sus yerbas comunes, como vezino, y morador, que es en ella mas hà de 26. años, y de hazer las demas cosas que tal vezino suele, puede, y acostumbra hazer. Hase pedido revocar por la Villa de Calanda esta firma, con pretexto de aver mudado mi parte su domicilio a la Ciudad de Alcañiz, aviendole nombrado su Santidad Coadjutor de vna Canongia de su Iglesia Colegial, a que acudiò por servirla avrà siete años. Y que aunque sea verdad, que sin embargo de averla ido a residir, y estarla sirviendo, ha tenido, y tiene en dicha Villa de Calanda su casa, tierras, y heredades proprias; pero que no aviendo vivido, ni habitando la mayor parte del año en ella, no se podrà dezir vezino suyo, ni deverà gozar de los privilegios de tal, y por consiguiẽte, ni sus ganados de los pastos comunes.

A esto se reduce el fundamento de la Villa, en que pretende hazer merito a su revocacion, pero es de tan poca subsistencia como se verà, ponderado con los muchos que assisten a mi parte, que procurarè ceñir con alguna claridad en este papel.

Para lo qual supongo, que la causa que constituye el avezinamiento en el ser de tal, es el animo deliberado, y expresso, *ad tex. in l. eius qui 27. §. Celsus*, ibi: *Vbi domicilium assignatione animi esse accipiendum, ff. ad Municip. vbi not. gloss. verb. Domicilio, vers. Secundum ex voluntate, & verb. Vnde arcetur in fin. l. nihil 31.* ibi: *Nihil est impedimento, quo minus quis vbi vellit habeat domicilium, eod. tit. l. cum quædam, ff. de iurisdict. omn. iudicum*, Bart. *in l. assumptio 6. ad Munic.* quod etiam tanquam verissimum supponunt Menoch. *de arb. lib. 2. cent. 1. cas. 86. nu. 1. & 13.* Petr. Barbos. *in l. hæres absens. § fin. num. 70. & 89. ff. de Iudit.*

Y tambien, que aquel se declara con el hecho proprio, calidad precissa para explicarle; y assi dixo bien el

el Consulto en la *l.* 20. del mismo *tit. Domicilium re, & facto transfertur non nuda contestatione*; no que el hecho sea causa segunda constitutiva dèl, como con menos propriedad sintiò la glossa *in l. Cives, verb. Larem, C. de Incolis. lib.* 10. Bart. *l. Placet ad Municip.* Sylvan.*cons.*25.*num.*15. sino tan solamente demonstrador, y significativo de su perfecto estado, vt concordans opiniones resolvit Marianus Socin. *in cap. fin.num.*25.*de Foro compet.* Barbos.*vbi sup.ex num.*89. Menoch *d.cas.*86.*num.*2. Gratian. *discept. For. cap.*181. *num.*10. Narb. *ad l.*20.*tit.*1. *lib.*4. *Recop.glos.*2.*num.*6. & 7.

Deste principio nace, que para que se pierda el avezinamiento en vn lugar, no es bastante el hecho de irse a vivir a otro, sino precede animo, y voluntad declarada de perderle, porque asi como esta es la causa eficiente de su ser, del mismo modo es causa destructiva del domicilio: *Nam contrariorum eadem est disciplina*, como con muchos lo prueba Barbos.*vbi sup.à num.*70. Y asi, aunque mi parte, con ocasion de residir su Canongia, aya habitado por el discurso de siete años en la Ciudad de Alcañiz, no por esso se induce aver tenido voluntad declarada de desamparar el que tenia ganado en la Villa de Calanda por el espacio de 20. años continuos, vt præsensit Bartol. apud Barbos.*d.l.hæres absens,* § *fin.num.*79.*de Iudiciјs,* ibi: *Hoc igitur casu dicit Bartol. domicilium constitui sola voluntate; non quidem sentiens nullum factum esse necessarium; nam semper illud saltem factum intervenire debet, quod in loco habitet, vel domum conducat cæterum, quia declaratio voluntatis est præcipua causa, ob quam in his terminis domicilium videatur constitutum; ideo dicit Bartol. sola voluntate mutari; intellige, tu si in alio loco habitaverit, & eandem declarationem voluntatis fecerit; nam quamvis domicilium retineat*

*in primo loco, tamen propter ſecutam habitationem in alio cum prædicta declaratione cenſebitur domicilium mutatum, vt explicat Marian. &c.*

Y es eſto en tanto verdad, que ni es baſtante el vivir con caſa poblada en Alcañiz por muchos dias, meſes, y años, ſi le falta la voluntad de conſtituir avezinamiento, y poblacion en ella; porque ſin el animo deliberado, que es la cauſa conſtitutiva del domicilio, no ſe puede adquirir derecho à èl. Dixolo *Narbona* con eſtas palabras *d. gloſ. 2. num. 15. Ex quibus dubio procul colligitur, quod licet quis habitaverit per dies multos, menſes, vel annos in domo conductitia, vel propria, ſi tamen non habeat animum domicilium contrahendi, incola, vel vicinus illius loci non iudicabitur cum deficiat animus, propoſitum, & voluntas, quæ præcipuæ cauſæ ſunt adquiſitionis domicilij, vt diximus, & probatur ex add. per gloſ. verb. Larem, in l. Cives, C. de incol. lib. 10. Bald. &c.*

Y quando mucho, aun transfiriendo, y mudando alguna parte de ſus bienes, mas ſe deviera preſumir en duda aver contraido dos domicilios, que aver perdido, ni mudado el primero, es dotrina de Aretino, referida por Barboſ. *vbi ſup. num.* 82. alli: *Ex quorũ mente colligit Aretinus conſ.* 153. *num.* 1. *Quod vt quis hoc caſu dicatur mutaſſe domicilium non ſufficit conſtare, quod alio loco conduxit domum, & in ea habitavit, vel etiam quod aliquam partem bonorum tranſtulit in domum conductam, quia in dubio magis creditur in duobus locis domicilium conſtituiſſe, l. eius qui, §. Celſus infr. ad Municipal.*

Y lo explicò mucho mejor *Alciato*, ateſtãdo de averlo reſpondido aſsi, interrogatus de iure *in l. Pupillus, §. Incola de verb. ſignif. verb. Agrum. Hunc argumẽtum ſummi poteſt: eum qui in Patria ſua agrum domumque ha-*

*habeat, si eis retentis alio se transferat incolaque fiat, nihilominus domicilium quoque antiquius retinere, viderique eum novum aliud domicilium acquisivisse, nõ autem verum perdidisse, & ita ex facto responsum scio.*

Y esta es la diferencia que ay entre el avezinamiento, y la Feligresia, ò Parroquialidad; porque para aquel, es requisito necessario el del animo deliberado, y para esta basta la habitacion sola, ò residencia en vn lugar, sin que intervenga proposito, de permanecer en èl, ni de constituir su domicilio, para adquirir derecho de Parroquiano en ella, y assi puede vno en el breve espacio de vn año, serlo de muchas Iglesias, vt tenet Feder. de Senis *cons*.254.*num*.6. Petr. Rebuff. *in repet. c. extirpandæ, §. qui vero, vers. Circa secundam quæstionem Abbatis, fol*.384 *& in vers. Pro intelligentia clara habetis, fol*. 385. Abb. *in d. cap. extirpandæ, §. qui verò in 2. lect. num*. 11. *de Præbend*. Card. *in Clem*. 1. *q*. 16. *de privileg*. Thom. Sanch. *de matr. lib*. 3. *disput*. 23. *num*. 14. Ioann. Gutierr. *eod. tr. cap*. 63. *num*. 20.

Demas, que aunque huviera contraido otro domicilio en Alcañiz, aviendose originado este por la nueva Dignidad, que obtuvo de Canonigo de su Iglesia, no podia inducir transmutacion, del que gozava en Calanda, ni obrar diminucion alguna en aquel. *Quia dignitas domicilij adiectionem potius dedisse, quam permutasse videtur*, como dixo el Consulto, *in l. Senatores* 11. *ff. de Senatoribus*, per quem textum ita defendit Boer. *q*. 11. *num*. 1. *& fac. l. interdum* 36. *§. Senator de Iudicijs*. punctim Anton. Faber *in Cod. lib*. 9. *tit*. 29. *diffin*. 10. ibi: *Nisi forte domicilij mutatio contigerit ob supervenientem dignitatem, quia tunc dignitas in pristino domicilio diminutionem operari non debet, cum ea quæ ad augmentum inventa sunt, diminutionem operari non de-*

*beant, l. legata inutiliter 19. ff. de leg. 1. l. legata inutiliter, 14. de adim. legat.*

Ni obſta ſi ſe dixere, que aunque no conſta del animo, por declaracion expreſſa, que aya hecho el Canonigo Paſtor; ſin embargo, pudiendoſe aquel comprehēder por indicios, y congeturas (*ad text. in l. Nec ipſi 2. C. de Incol. lib.* 10. alli: *Sed ſi aliјs rationibus domicilium, &c.*) capaces para inducirlo, como ſon, la reſidencia forçoſſa de ſu Canonicato, poſſeerlo yà eſte en propriedad, tener caſa poblada en Alcañiz, y vivir la mayor parte del año en ella, parece ſe haze manifieſto ſu propoſito, y que preſumptivamente ſe declara el que tiene de contraer alli ſu domicilio.

Porque ſe reſponde, que aunque el tiempo, que poſſeyere dicha Canongia, preciſſamente aya de ſervirla para dar cumplimiento a ſu obligacion, no quedandole ſino tres meſes libres, *ex diſpoſitione Sacr. Conciliј Tridentini ſeſſ.* 24. *de reformat. cap.* 12. Garcia *de Benef. cap.* 2. *num.* 322. Sandoval *de Offic. Eccleſ.* 5. *par. cap.* 4. Y que poſſea yà aquella en propiedad adhuc tamē, no ſe puede inferir de aì exiſtencia, y contracto de eſſe nuevo domicilio, porque en la mas recibida opinion de los DD. ſobre el *§. cæterum del cap. commiſſa de electio. in* 6. puede el Licenciado Paſtor mi parte tener animo, è intencion de renunciar, ſiempre que le pareciere ſu Canongia, darla a penſion, ò poner Coadjutor en ella, ſin incurrir en el menor eſcrupulo de culpa, como lo haga legitimamente, y cumpla en el tiempo, que la poſſeyere con lo que toca a ſu obligacion, vt doctè, & iuridicè ſenſit Navarr. *conſ.* 25. *num.* 119. & *lib.* 3. *conſ.* 24. *tit. de Præbend. aliàs conſ.* 16. *de Cleric. non reſident. num.* 2. ibi: *Quod non peccat accipiendo huiuſmodi beneficium eo animo quo proponat ſervire illi tempore magno, vel parvo quo ipſum tenuerit, eo modo quo obligatur ſervire illi puta*

re-

*recitando horas Canonicas, & residendo, & alia necessaria faciendo; donec illi renuntiaverit, cum authoritate iusta Superioris, ad permutandum illud cum alio, vel ad relinquendum iuste reservata sibi aliqua iusta pensione, quia nulla est in hoc casu cuiuspiã actus in ordinatio à iure reprobata, etiam si proponat non tenere illud, nisi vno tantum die, modo intendat facere illo die, id quod fuerit obligatus illius ratione, neque vellit relinquere sine Superioris authoritate, sine qua nemo potest iuste suum Beneficium renuntiare.*

Con que siendo esto asi, falleze dicha congetura, y jamas se podrà probar por la perpetuidad del Beneficio el avezinamiento, no concurriendo expresion del animo que la fortalezca; y quando mucho solo podrà induzir la necessidad de la residencia vna habitacion, por la qual debia gozar del Fuero del domicilio, *arg. l. filij* 22. §. *relegatus.* alli: *Interim necessarium domicilium habet, & l. eius* 37. *in fin. ff. ad municip.* Y lo observò Bald. *in l. Senatores, ff. de Senatoribus,* vbi dixit: *Quod quando beneficium requirit residentiam ibi Clericus tanquam necessarius incola sortitur domicilium: nam in culpa est si se alio transferat per argum. l. Prætor, §. pen. ff. de edend.* y prueba lo mismo Felin. *in cap. dilectus filius* 29. *num.* 2. *de rescript.* Roman. *cons.* 263. & 264. *per tot.* & ita in expresso quod Curatus, vel Patrochus sortiatur domicilium apud suam Ecclesiã, licet alibi habitet, *ex Archidiac. & Ioan. Andr. in l. Statutũ, §. cum vero de rescript. lib.* 6. docet *Lapus alleg.* 62. *num.* 2. Felin. *in d. cap. dilectus num.* 4. y desta suerte se ha de entender *Mascardo,* referido en la alegacion contraria.

Y no faltò quien dixo, que este domicilio es fingido, y que no se deve atender a èl, si solo al mas principal, que es a donde tiene todos sus bienes, y fortuna, es de Trivisano *decis.* 23. *num.* 4. ibi: *Nec aliquis manens in aliquo*

*loco*

*loco ratione officij, non ex proposito; sed officij, & lucri gratia non constituit domicilium not. Id. Rimin. Sen. cons. 237. num. 5. Quia semper domicilium verum attenditur, non fictum, nam quamvis plura habeat domicilia, vnum semper est principalius altero, & illud attendi debet.*

Menos descubre la segunda congetura, el que aya animo en mi parte de contraer domicilio en Alcañiz; porque aunque tenga alli casa poblada, no aviendo transferido à ella la mayor de sus bienes (como ni la mas minima, por averlos dexado todos en Calanda) no se presume translacion del domicilio, como lo considera Narbona *d. glos. 2. num. 65.* con estas palabras: *Quippè cum ad huiusmodi animi, & voluntatis præsumptionẽ quæ ex translatione bonorum inducitur requiratur, vt eorum maior pars in aliquem locum transferatur, vt non sufficiat sola emptio domus, vel alterius fundi, si domus, vel fundi æstimatio maiorem substantiæ partem habitatoris non contineat, vt probatur ex cap. dilectus de rescript. cap. si Episcopus de Parrochi. cum alijs relatis à Ricc. dec. 304. num. 2.*

Vltimamente à la congetura de vivir mi parte la mayor del año en Alcañiz, y aun de no aver alegado el que vive vn dia tan solo en Calanda, como dize la alegacion contraria. Respondo facilmente, con que supuesta la dotrina que dexo assentada arriba, de que puede el Canonigo Pastor tener animo de renunciar su Prebenda siempre que tuviere comodidad, no podrà la asisitencia de seis, ni ocho años en Alcañiz, ser bastante à inducir avezinamiento, pues precissamente en habitaciones nutuales, como esta, y la que tienen los Estudiantes en las Vniversidades, han de passar por lo menos diez, para presumir fixa, y permanente su habitacion, y domicilio, *ad tex. in l. 2. C. de incol. lib. 10.* ibi: *Nec ipsi qui studiorum cau-*

*causæ aliquo loco morantur, domicilium ibi habere creduntur, nisi decem annis transactis eo locô sedes ibi constituerint. V bi DD.*

Y es muy posible que mi parte tenga intencion de bolverse â Calāda (como parece q̃ lo significa el tener su casa poblada en ella, y de la manera que quando la habitava antes de su residencia) y de no perseverar en Alcañiz; y assi, aunque habite alli otros siete, y aun setecientos años, como es con proposito de no permanecer, ni constituir su domicilio en aquella Ciudad, nunca podrâ adquirir domicilio en ella, como lo enseñô *Narbona vbi supr. & n.22.*

Y assi concluyo, que desta declaracion de animo, hasta aora no consta en Processo; imò se presume mas cierto el de retener mi parte la vezindad en Calanda; porque como parece dèl, en esta Villa tiene *rerũ, ac fortunarũ suarũ summam*, hazienda, y ganados en cantidad, con q̃ ha vivido siempre, y la Canongia puede renunciarla mañana, *vnde rursus non sit discessurus*, pidiô la ley, ò traspassarla en quien visto le fuere, bolviendose a su casa, que tiene abierta con toda su familia, *instructam, & paratam duobus locis æqualiter*, y hasta aora no es mas que de siete el transcurso de los años, y quiso el texro que passasse de diez, *nisi decem annis transactis eo locò sedes sibi constituerint*, para poder adquirir nuevo domicilio. Y assi fuera contra toda razon imaginar, que vna habitacion temporal, y tan nutual como esta, pudiesse mudar, y destruir, sin expression alguna de animo el avezinamienro de Calanda, adquirido con tan repetidas declaraciones de voluntad, y tantos años de possession. *Quod enim non mutatur, quare stara prohibetur?* dixo bien à este proposito el Emperador Iustiniano.

Deinde, es constante en derecho, que vno puede ser vezino de dos Lugares, y tener a vn tiempo dos avezi-

 na-

namientos en ellos, *ad tex. in l. Assumptio 6. §. 2.* ibi: *Viris prudentibus placuit duobus locis posse aliquem habere domicilium si vtrobique ita se instruxit, vt non ideò minus apud alteros se collocasse videatur, l. eius qui 27. §. Celsus*, alli: *Ego dubito si vtrobique destinato sit animo an possit quis duobus locis domicilium habere, & verum est habere licet difficile est, ff. ad Municip. cum vulgat.* taliter quod in vtroque munera subibit, *l. 1. ff. eod. l. privilegio 6. C. de Incolis, lib. 10.* & honores geret *l. libertus 17. §. sed eodem ad Municip.* & commodis fruetur *d. l. eius qui. §. 1. eod. tit.* Y assi, quando todo lo que arriba queda fundado no fuesse tan cierto, y solo lo fuesse el que mi parte aya contraido domicilio en Alcañiz, no es de embaraço, ni perjudica en nada al que tanto numero de años tiene constituido en Calanda, pues entrambos son compatibles, y vno a otro no se excluyen.

Ni embaraçan las dotrinas del señor Reg. Sesse *decis. 342. à nu. 1.* y de Otero *de iur. pascend. cap. 4. à num. 23.* referidas en el papel contrario, quo docentur. Quod habitator, is propriè dicitur, qui pro maiori parte anni in loco habitat; y que assi, no probando mi parte vivir la mayor del año en aquella Villa, como ni vn dia tan solo, no se podrà dezir vezino della, y por consiguiente, ni apacentar sus ganados en sus terminos. Porque se responde, que para dezirse vno vezino de vn Lugar, y gozar de los emolumentos dèl, como tal vezino, basta el tener alli familia, y casa poblada, como lo resuelve moviendo esta question Ignac. del Villar *lib. 1. respons. 7. p. 5. n. 8.* ibi: *Quæstionis tamen est ad materiam præsentem satis necessaria, quis dicatur propriè habitor?* Y responde. *Qui in Civitate, aut Villa, aut in eius territorio familiam omnemque larem constituit, forum, ac cætera omnia, quæ veri habitatores facere consueverunt facit, vt in l. 2. C.*

*vbi*

*vbi Senatores,vel clarissi.lib.2. ibi* : In Provincijs verò vbi larem fovent, *& ita ex eod.tex.tenet expressè Bald. in cons.198. incipiens statuto Civitatis,col.1.vol.2. vbi ait*. Quod statutum loquens de habitante in loco intelligitur de eo qui ibi familiam habet, & focum, quod vernacule dici solet, *tener casa poblada*. Cita en prueba de esto à *Bald. Decio, Afflictis, y à Gramatico*; y luego prosigue:*Nec obscure id probatur in d.l.Cives,C.de incolis, lib.10.ibi*: Vbi quis larem rerumque fortunarum suarum summam constituit.

Solo ha podido causar alguna duda el encuentro de las dicciones de que vsan la *ley* 2. *C.vbi Senatores*, y la *ley Cives* 7. *C. de Incolis*, pues en la primera està puesta la disiunctiva,*aut*;y en la segunda la conjuncion, *ac*, con que parece q̄ en aquella se necessita vivir no solo en casa poblada, sino tener tambien la mayor parte de los bienes, y en esta qualqniera de ambas cosas es bastante,ò la mayor parte de los bienes, ò casa poblada cũ assidua habitatione. Pero esta variedad la han conciliado comunmente los *Dotores*,entendiendo que para el verdadero, y legitimo avezinamiento no es menester que concurran entrambas calidades juntas, sino que es cierto que con qualquiera dellas se verifica, y contrae, como con autoridad de muchos lo notò Villar *vbi sup.n.9.* ibi: *Advertendum tamen est quod quamvis ex d.l.Cives videatur requiri ad veram habitationem, quod quis simul cum familia habeat in loco habitationis maiorem partem suarum fortunarum,vt aliqui perperam intellexerunt id deducentes ex illis verbis*: Vbi quis larem rerumque ac fortunarum suarum summam constituit:*Attamen revera alterum ex duobus ad veram habitationem sufficere non est dubitandum, vel quod familiam habeat in loco, vel quod habitet, etiam si alibi habeat fortunas suas vt aperte deducitur ex gloss. in d.*

*l.Ci-*

*l.Cives,verbo Larem,quam ibi ſequitur Ioan.de Plat. col.2.apertiſsima gloſſ.in eod.l. Cives,verbo Summam, ibi:* Sic ergo ſufficit alterum; *idem deducitur clarè ex d. l.2.C.Vbi Senator,vel clariſsim.* ibi: *Aut ibi maiorem bonorum partem facilè enim hoc convincitur ex illa diſiunctiva,aut ad cuius veritatem alterum ex duobus verificari ſufficit.* De aqui ſe infiere, con quanta mayor razon ſe le deve a mi parte el avezinamiento en la Villa de Calanda,pues no ſolo tiene en ella, *aut maiorem bonorum partem,* como quiſo la *l.2.* ſino, *larem rerumque ac fortunarum ſuarum ſummam,*fogar.ò caſa poblada, y la mayor ſuerte de ſus bienes, como expreſsò la *l. Cives,* no ſin evidente nota,y reparo de ſu miſma gloſſa, y demas Autores.

Siguiendo eſta intellgencia reſolviò lo miſmo Don Franciſco de Amaya *inComen.ad d.l.Cives 7.C.de Incol.lib.*10. el qual al *num.*122.dize aſsi: *Vlterius nam ad hoc vt quis dicatur Civis non eſt ei neceſſe habitare ma iore anni parte perſonaliter.ſed ſufficit quod ibi habeat familiam, que tenga caſa poblada,* cita gran numero de textos,y Autores; y deſpues de aver referido en el numero ſiguiente a Avendaño,Otero,Gironda,Burgos de Paz, con Gregorio Lopez, a quien ſiguieron en el *num.* 124. dize: *Nihilominus tamen hac fundamenta mihi non ita gravia videntur, vt à ſupradicta ſententia diſcedere cogar; nam dicta lex partita 9. feſſellit Avendañum, & Burgos,dum exiſtimarunt verbum,*morar,& moradores, *de ſola habitatione perſonali eſſe accipiendum; cum imò non ſolum denotet actualem, & perſonalem habitationem, ſed etiam domicilium contractum, vbi habet bonorum ſuornm maiorem partem,vt probatur in l.15.tit.1.par.7. ibi:* Otroſi dezimos, que puede ſer acuſado el malfechor delante del Iuzgador del Lugar do ficiere èl ſu morada, ò de aquel do tuvieſſe la mayor parte

de

de ſus bienes, *in quibus verbis æquiparatur habitationi conſtitutio bonorum maioris partis, vt in ſpecie noſtræ legis. Secundo facit l. 32. verſ. La ſetena iuncto verſ. ſequenti,tit.2.par.3.ibi:* Si huvieſſe ſeido morador, ò huvieſſe en aquella tierra la mayor partida de ſus bienes. *&* *l.17.tit.2.lib.7.ordinam. ibi*: Donde fuere vezino,ò morador. *Et ratio eſt, quia non minus dicitur commorari in hoc loco,quam in alio,qui in duobus locis domicilium habet,cum non ſit exigendum omne momentum.&c. cũ ergo habeat domicilium in duobus locis, ergo verum eſt dicere iſtum duobus locis commorari, quod nemo ſanus negabit,nam cum non poſsit negari in duobus locis vere domicilium habere; ita etiam non poterit negari in duobus locis commorari,quod potuit animadvertere,* Otero *d.c.4.num.32.tradens non poſſe quem gaudere Paſcuis, niſi maiorem partem anni in eo loco habitaverit, ſine aliquo iuris fulcimento, vt infra dicemus neque enim rara habitatio intelligetur, vel momentanea, vt ipſe* Otero,*exiſtimat num.24. & 25. ſi per modos à iure permiſſos domicilium habeat.*

Proſigue en el *num.*127.el miſmo Autor, y ſatisface a la *l.de Partida,*en que ſe fundò *Greg. Lopez y los Doctores Caſtellanos* que le ſiguen, dandola la inteligencia genuina,y literal,y concluye:*Non tamen lex partitæ negat eum, qui vel habitat, vel domicilium habet eſſe arcendum à Paſcuis, quaſi præciſſe requirat habitationem.*

Vltimamente ſatisface a la ley Recopilada,y al §. *Sabinus*, fundamentos fragiles de *Otero*, vnico valedor de la parte contraria, y dize: *Minus obſtat d.l.8. tit.27. lib. 9.recop iuncta d.l.cum delanionis,§.ſabinus,ff.de fund. inſtruct.quibus probare intendit Otero d.cap.4.num.23. illum verè,& propriè cenſeri habitare,qui maiori parte anni habitat, nam falſum eſt id dicere, vt ſupra proba-*

 *vi-*

*vimus, cum si quis maiore parte anni teneatur habitare, quomodo potest dici vnum eundemq; hominem posse duobus locis domicilium habere, simul, & eodem tempore. Neque in contrarium est d. §. sabinus, in quo nihil de vicinitate, neque de Pascuis agitur, sed de eo legato relicto fundum quaque ibi sunt lego, vt eo intelligantur relictæ res quæ maiore parte anni in fundo erant.* Discurre juridicamente la verdadera inteligencia de aquel texto, y lo que el testador quiso comprehender, y concluye: *Hoc tamen minimè adaptabitur nostræ disputationi, nam vt quis Civis sit, & Pascuis vtatur non est necessaria habitatio maioris partis anni, sed sufficiet quod modis à iure introductis vicinus quis existat.* Hactenus doctus Amaya.

Deinde, se ha de advertir, que ni *Avendaño* sintiò lo contrario, como algunos han pensado, *in tract. de exeq. mandat. cap.* 4. *num.* 25. pues aviendo referido *la ley de partida*, y a *Gregorio Lopez*, en ella dize mui a nuestro intento: *Adde tamen quod licet actu, non commoretur, si tamen habeat suum domicilium ibi cum omnibus fortunis suis morari videbitur sic Bartol. in l.* 1. *§.* 1. *num.* 7. *ff. de liber. agnosc. quod est vtile in practica.*

*Ignac. del Villar* tuvo por constante lo mismo *d. respons.* 7. *p.* 5. *num.* 11. con estas palabras: *Illud sane quod diximus per familiæ constitutionem veram induci habitationem procedit, vtique etiam si Dominus familiæ non sit præsens in loco, in quo familiam constituit, text. ad id insig. iuncta glos. ibidem verb. Reliquisset in l. si mulieri. ff. quibus mod. vsusfruct. quam glos. Bart. sum. comend. ad multaque deservire ait; verba Bartoli formalia illa sunt:* Nota *glossam, quod quis retinet possessionem, & dicitur habitare vbi familia habitat,* refiere otras glosas semejantes, a *Angelo*, y à *Felino in cap. quo-*

*niam*

*niam num.2.de off. ordinarij*, vbi ait: *Quod ille qui habet famulos in Civitate dicitur propriè habitare in Civitate.*

Y tambien es puntualissima la dotrina de *Francisco Balb.tr.de præscrip.1.p.4. princ. n.3.* a donde prueba, q̃ para prescribir bienes sitios, por espacio de 10. años, aunq̃ es menester vtriusq; præsentia, *tã petentis, quã possidetis. ex dispositione l.fin.C.de præscrip.long.tempor.* no se necessita de la prescripcion personal, y actual (con ser materia tan odiosa, y de tan considerable perjuizio) si solo de la calidad del domicilio, y de que tenga, y sustente casa poblada en la misma Provincia del que prescribe, eius sunt verba: *Et ista præsentia vel absentia, non consideratur ratione personæ, sed ratione domicilij, videlicet: an vterque foveat domicilium in eadem Provincia; & ideo sufficit, quod quis foveat domicilium in eadem Provincia, in qua præscribens, licet absit quoad præsentiam corporalem, vt habeatur pro præsente, quoad præscriptionem complendam, vt probat text.in d.l. fin. circ. med. vbi solum text. considerat domicilium vtriusque partis in eadem Provincia; non præsentiam corporalem, vt præscriptio dicatur inter præsentes.*

Finalmente, *vt Colophonem addamus*, aunque en la *decis.* del señor *Reg. Sesse* las dotrinas que pondera, han podido ponernos en cuidado de responder, como lo he procurado; sin embargo, el exemplar suyo està calificando los muchos fundamentos, que assisten en la justicia de mi parte, y su mayor executoria serà, *sic Senatum censuisse.* Ex quibus omnibus de primo ad vltimũ, revocationem iurisfirmæ suplicatam, fore denegandam censeo. Salva in omnibus T. S. G. C. Cæsaraugustæ die 25. Ianuarij, anni 1663.

*Doct. Iosephus Marcelus de Sotomayor, Regalibus in Consilijs Advocatus.*